2

# POR D. IGNACIO DE VOCOS, ADMINISTRADOR DE LAS RENTAS, Y DEZMERIAS DE LA VILLA de Ossuna, pertenecientes a el Duque de Ossuna.

8º

*** *EN EL PLEYTO* ***

CONTRA EL CONVENTO, Y FRAYLES del señor san Agustin de la dicha villa.

*** *SOBRE:* ***

PRETENDER EL DICHO CONVENTO que ha de percebir de los arrendadores de sus tierras el diezmo de los frutos dellas, que pertenece la tercia parte a la santa Iglesia de Seuilla, y las dos partes a la casa, estado, y mayorazgo de el dicho Duque por concession Apostolica.

*** QVE ***

FVE TRAYDO POR VIA DE FVERZA COMETIDA por el Doctor don Ioan de Padilla, Canonigo de la dicha Santa Iglesia, asserto Iuez Synodal, y conservador nombrado por el dicho Convento, a esta Real Audiencia, y Chancilleria de Granada, a pedimento del dicho Administrador.

---

*En Granada, en la Imprenta Real de Francisco Sanchez, en frente del Hospital de Corpus Christi. Año de 1670.*



RESVPONESE en el hecho, que el Cõvento, y Frayles de san Agustin de la villa de Ossuna, pretendiendo percebir los diezmos de los frutos, procedidos de bienes supervenientes, adquiridos despues de la fundacion que causan sus inquilinos, y arrendadores, y pertenecen por concession Apostolica, la tercia parte à la Santa Iglesia Metropolitana de Seuilla, y las dos à la casa, estado, y mayorazgo del Duque de Ossuna, para conseguirlo en virtud de sus assertos preuilegios, eligiò por juez conservador a el Canonigo Doctoral, y Vicario de la ciudad de Antequera, que expidiò sus letras contra el administrador de las rentas, y dezmerias de la dicha villa, el qual defendiò el negocio, y teniendo estado ocurriò por via de fuerça a la Real Chancillería de Granada, donde se declarò la cometia el Eclesiastico en conocer, y proceder, que otorgasse, y repusiesse; sobre que se diò Real prouision, que notificada el conservador la obedeciò, y dixo estaua presto de cumplirla; con esto no se tratò mas del negocio, hasta que ocho años despues bolviò a èl la parte del Convento, y eligiò por su conservador al Doctor don Iuan de Texada Alderete, Canonigo de la dicha Santa Iglesia de Seuilla, que dize ser juez Synodal en ella, con pretexto de que el auto de fuerça auia sido solamente respeto de la jurisdicion del primero conservador, y no en lo principal del negocio, librò letras contra el dicho administrador, el qual declinò la jurisdicion, contradixo la iteracion, apelò, y protestò, y por proceder sin embargo el segundo conservador ocurriò por via de fuerça.

Aten-

2 ¶ Atendiendo a la sentencia del Apostol 1. *ad Corinth.* 11. ibi: *Si quis videtur contentiosus esse, nos talem consuetudinem nõ habemus, nec Ecclesia Dei, & in secundo ad Timoth.* 2. ibi: *Servum Domini non oportet litigare*, y otras adaptables de Padres de la Iglesia: juzgaria el Cõvento por indecente al estado Religioso introduzir este pleyto, si no presumiera (como en negocio proprio) tenia justicia, y obligacion a la defensa de su derecho, y conservacion de sus assertos previlegios, quando se harà evidente, Deo auxiliante, no le assiste, ni en modo, ni en substancia; en lo vno; porque falta causa suficiente para elegir juez conservador; y en lo otro, porque se halla sin facultad para percebir de los arrendadores de sus tierras los diezmos de sus frutos, que ellos aliàs deuen pagar, con que se reduzirà este discurso a los dos puntos ponderados.

## PRIMVM PVNCTVM.

3 POR cinco razones, y fundamentos (entre otros que podian aduzirse) es inutil, y no puede obrar efecto alguno la jurisdicion que se pretende del asserto juez conservador, pues con qualquiera dellas se halla desvanecida. La primera, porque el conocimiento de esta causa, priuatiuamente pertenece al Eclesiastico ordinario. La segunda, porque en el caso de que se trata no tienen facultad los Regulares para elegir conservador. La tercera, porque en esta causa el Cõvento es Actor, y no puede nombrar. La quarta, porque el negocio es meramente ciuil, en que no tiene lugar conservatoria. La quinta, y vltima, porque segun el estado deste negocio, no ay materia suficiente para la dicha conservatoria, en que no es necessaria difusion; porque las mas se fundan en disposicion de Breues Apostolicos.

La

4 ¶ La primera, porque el conocimiẽto de las causas dezimales priuatiuamente pertenece al Eclesiastico, *cap. fin. de rer. permut. cap. tua nobis, §. fin. de decim.* plures refert Barbosa *in tract. de Parroch part. 3. cap. 28. §. 4. n. 1.* aunque la percepciõ pertenezca a el lego, dummodo agatur de possessorio decimandi, vti cum multis resolvit Barbos. *supr. n. 2. & 3.* ea ratione inquit: *Quia licèt censeatur seculare feudum; tamen quod oritur, & dependet à iure spirituali, & Ecclesiastico, non potest iudex laycus de illis cognoscere.* Y quando la question de que se trata fuera de mero hecho, y por ello tocara el conocimiento al secular, con pretexto de que estos diezmos concedidos en feudo perpetuo a el lego se hallassen secularizados, menos podia aplicarse el conocimiento a el juez conservador, pues de la misma suerte lo tendria priuatiuo el ordinario secular.

5 ¶ La segunda, porque en controuersia de diezmos, cuya percepcion pretenden los Regulares se les impide cõtra sus assertos preuilegios, la deuen seguir ante el Ordinario, porque no es causa suficiente para criar conservador, vti affirmat Franch. *Pastoral. reg. quæst. 8. per totam,* vbi ponit pro, & contra, ac tandem ita concludit, penè infinitosque congerit; y ya el punto està sin disputa, por el breue expedido con acuerdo de la Sagrada Congregacion por el señor Papa Inocencio Dezimo, *cap. 8. en 16. de Mayo del de 1648.* que a la letra refiere Franc. *dict. 2. part. in initio, & quæst. 26. ad finem,* y despues en confirmacion otro Breue determinado en contradictorio juyzio, *expedido en 19. de Nouiembre del año de 642.* y otro *en 27. de Março de 53.* con cuya determinacion, causa sæpè, & sæpius examinata, auditaque Regularium parte, non semel, sed ter Apostolica confirmatione munita, nos hallamos

mos en caso de ley, que no admite controversia.

6 ¶ La tercera, porque en esta causa el Convento es Actor, en que le està prohibido el nombrar juez conservador por el Breue de el señor Papa Gregorio XV. publicado *en 20. de Setiembre de 1621. clausula octaua*, ibi: *Ita vt memorati conservatores in causis, in quibus Regulares, & alij Actores fuerint nullam prorsus iurisdictionem habeant, sed in ijs tantum in quibus rei extiterint, &c.* Cuya razō de dezidir, y deuida observancia pondera con grande caterva de DD. Franc. *vbi supra clausul. 8. per totam.*

7 ¶ La quarta, porque la causa es meramente ciuil, vti resolvit Franc. *vbi supr. nu. 3.* vbi plures allegat; y esta fue la razon para prohibir, se pueda nombrar en causas dezimales juez conservador, porque como esta jurisdicion no admite conocimiento de causa, y se funda en notoria, y manifiesta injuria, y no la ay, en este caso deue faltar, si le faltan las calidades atributiuas de ella, *cap. fi. de offic. deleg. lib. 6.* ibi: *Decernimus, vt si de alijs, quam de manifestis iniurijs, & violentijs scienter se intromisserint, seu ad alia, quæ iudicialem indaginem exigunt, suam extenderint potestatem, eo ipso, per vnum annum ab officio sint suspensi.* Barbos. *de potest. Episcop. all. 106. n. 18. & 19.* Pelliz. *Manual. regul. tom. 2. tract. 8. cap. 8. num. 115.*

8 ¶ La quinta, y vltima, porque auiendo reconocido la Real Chancilleria el notorio defecto de jurisdicion, y que el caso no era de conservador, vsando de la Regalia, y proteccion del Santo Concilio Tridentino, declarò, que el conservador hazia fuerça en conocer, y proceder, que otorgasse, repusiesse, se inhibiesse, y remitiesse la causa a juez competente, con que quedò fenecido el negocio, vt tradit Zeuall. *in tract. de cognitione per viam violentiæ, quæst. 5. num. 22.* y aun

que exclama contra esta resoluciõ Barb. *in tract. de pensionib. part. 1. quæst. 8. num. 44.* es en caso, que el auto mandasse, que la remission fuesse a juez secular; no empero en el nuestro, que ha de ser al Eclesiastico Ordinario, y assi el asserto conservador, requerido con la Real prouision, la obedeciò, y cumpliò, con que el Convento, sin ocurrir al Ordinario en mas tiempo de ocho años, no tratò del negocio, hasta que aora lo ha suscitado, sin nouedad, y causa justa, obstandole lo juzgado por tan alto, y grauissimo Tribunal, y lo executado por su nombrado conservador.

## SECVNDVM PVNCTVM.

9 PRetende el Convento, no solo cobrar la pension en dinero (con cuya obligaciõ arrendaron sus tierras) de sus colonos, si no el diezmo de los frutos, que para si sembraron, y perciben en el tiempo del arrendamiento, sin tener preuilegio Apostolico, que expressa, y literalmente lo conceda, y contra si lo dispuesto por derecho, resolucion comun, y decisiones de la Rota, ex pluribus allegatis per Barb. *in tract. de offic. Parroch. 3. part. cap. 28. §. 1. num. 39.* ibi: *Aut colonus collit nummis, seu pro certis mensuris à domino dandis, & tunc solvit Ecclesiæ Parrochiali personalem decimam, tanquan de lucro suæ personæ: quo casu intelligendus, es text. in cap. quæst. in fin. 16. quæst. 1. Aut demum colonus conducit totum prædium, siue nummis, siue pro certis mensuris domino solvendis, & tunc debet colonus solvere integram decimam ex omnibus fructibus Ecclesiæ Parrochiali*, y en el *§. 3. nu. 19. 39* y *40.* vbi pene infinitos DD. *de iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 27. num. 39. & 40.* Ascan. Tamb. *in tract. de iur. Abbat. tom. 1. disp. 15. quæst. 18. num. 32.* vbi ponit pro, & contra ac tandem, ita concludit, contrarijs-

trarijs que respondit, cum pluribus alleg. dec.

10 ¶ Cæterum, no solo es necessario priuilegio expresso, si no con diuidual derogacion del, *cap. nuper 34. de decim.* vti cum multis asserit Barb. *in dict. §. 3. n. 37. & 38.* vbi pluresre fert decisiones Tamb. *vbi supra dict. quæst. 18. nu. 38. cum seqq.* Burat. *decis. 704. nu. 2.* Ottob. *dec. 185. num. 14. & 15.*

11 ¶ En que tenemos decision en terminos, nempè Rot. *diuers. part. 1. decis. 122. & 123.* Caualler. *dec. 229. num. 3.* idem Barbos. *de iur. Eccles. lib. 3. cap. 26. §. 3. nu. 37.* Gutierr. *Canonic. lib. 2. cap. 21. num. 136.* Coccin. *dec. 279. num. 2. & sequentib.* que como procedió este texto del Concilio Lateranense, edito sub Inoc. III. requiere especial derogacion, Rebuff. *de decim. quæst. 14. num. 56.* Arch. Diacon. *in cap. 1. & 2. de constitutionibus, lib. 6.* ad hoc enim sunt quam plures *decis. Toletana decimarum 26. Nouembris 1605. in eadem decimo Iunij 1606. & 29. eiusdē mensis 1607. & Hispalensi 3. Maij 1635. & Curdubensis decimarum de Luzena 27. Februarij 1636.* vti refert *Franc. Pastor. in turn. in appēdic. fol. 450.* vbi ponit ad literam decis. Hispal. decim. con el Convento de san Pablo el Real; que es digna de ver; y en suma ay Breue Apostolico para esto, concedido por Inoc. X. con acuerdo de la Sagrada Congregacion *en 21. de Febrero de 1646.* que refiere a la letra Franc. *supr. 467. fol.*

12 ¶ Quod etiam confirmatur, quia cum priuilegium stricti iuris sit, ad prædictum casum non potest extendi, vt in materia concludūt Barbos. *de potest. Episcop. alleg. 106. num. 18. & sequentib. & in dict. tract. de Parrocho, dict. §. 3. nu. 14. & seqq.* Nobari. *lucern. regular.* verb. *decima, num. 6. & 7.* Pellic. *manual. regul. tom. 2. tract. 8. cap. 7. num. 167.*

13 ¶ Vlterius igitur, porque afirmando

do el Convento en su peticion presentada ante el primero conservador *fol.74. & 75.* que los bienes sobre cuyos frutos se litiga son supervenientes, y nuevamente adquiridos, y que passaron con essa carga de cobrar el diezmo, pero que él lo ha de percebir de sus arrendadores, vt constat ex petitionis claususa, ibi: *Y no ser perturbado* (loquitur de quasi possessione) *en ella, ni que lo sean sus arrendadores, y colonos de sus possessiones, aunque las ayan adquirido despues de la fundacion, y concedo, que dichas possessiones passaron al dicho Convento con la carga real de pagar diezmos, y niego que no son de ser a mi parte.*

14 ¶ Lo qual es extraneo del asserto preuilegio, porque vna cosa es, que los Religiosos sean essentos de pagar diezmos; otra que puedan percebir los que causaren los arrendadores de las tierras que han recebido en arrendamiento, y las siembran, y perciben sus frutos para si proprios, cuyas dos circunstancias, reconocidas por el Conuēto, son suficientes para desvanecer su pretension. La primera es, que siendo supervenientes, y adquiridos despues de la fundacion, passaron con la carga real de pagar el diezmo, *cap. cum non sit 33. de decim.* Barbos. *de iur. Eccles. lib. 3. cap. 27. nu. 43. & decis. Apostolic. collect. 242.* verb. *decima, num. 5. & 6. & in Concil. dict. sect. 25. cap. 12. num. 3. & de Parroch. 3. part. cap. 28. §. 4. num. 10. vsque ad 14.* vbi erudite, & plures congerit, vti affirmat omnes DD. & consta ex decisionib. & Bull. Inoc. X. *supr. num. 9. alleg.*

15 ¶ Pues es cierto no puede adquirir derecho el Convento en perjuyzio del tercero possedor legitimo, a quien pertenecen los diezmos, y los percebia antes, ni la venta, donacion, ò manda hecha al Convento, puede atribuyrlo, immò adhùc penes possessorem permanet, como si fuera vn censo impuesto, Gratian *dissert. Forens. cap. 991.*

*cap. 921. num. 7.* Castillo *de tert. cap. 15. num. 23. & cap. 36. num. 56.* quos refert, & sequitur Barb. *in vot. decis. lib. 2. vot. 41. num. 48.* y por todo el con irrefragables autoridades, razones, y gran copia de Doctores funda, que los Regulares, aunque essentos de diezmos, los deuen pagar de los bienes supervenientes, nueuamente adquiridos despues de la fundacion, vti etiam assert Remig. *en la platica de Curas, y Confessores, tractat. 3. cap. 5. §. n. 20. omnino videndus.*

14 ¶ Atque ideò, aunque la autoridad Pontificia puede conceder la essencion que el Convento pretende: esto ha de ser mandandolo en el preuilegio indiuidual, y expressamente, para que perjudique al tercero interessado; y obre efecto: porque es regla natural, y principio de derecho, que qualquiera acto sobre vna cosa, ò con vna persona, no puede dañar, ni aprouechar a otro, *l. si vnus ex argentarijs 28. §. ante omnia, ff. de pactis*, ibi: *Ante omnia animadvertendum est, ne conventio in alia re facta, aut cum alia persona, in alia re, alia ve persona noceat*; y mas en materia tan odiosa, y limitada como es la de los preuilegios, porque se oponen a lo regular, y dispuesto por derecho comun, vt supra *num. 10.* diximus & infra *num. 25.* magis in terminis apparebit.

15 ¶ La segunda circunstancia es, que intentando cobrar el diezmo de los arrendadores, que para si han labrado, y percebido los frutos, es abusar el asserto preuilegio, pretendiendo ampliarlo, y prorrogarlo a lo que no comprehende; con cuyo excesso se pierde lo concedido, vt est casus in *l. eos. C. de aquaeduct. lib. 11.* y lo pondera Ruino *cons. 28. num. 5. volum. 1.* vti in decimarum materia tradit Fontanel. *de pact. nupt. claus. 4. glos. 19. part. 2. num. 25.* a que aluden las palabras del Concilio Lateranens. de Alexan-

dro III. *cap. 3. part. 13.* ibi: *De pradijs quacumque conduxistis in Parroch. suis de quibus consueuerunt decimas percipere, plenariè per solvātur.* Et ibi: *Ne vos videamini vltra quam vobis indultum est manus extendere.*

16 ¶ Y aunque concedamos, que mediante los preuilegios no deuiera el Convento pagar diezmos de los frutos de sus tierras, nueuamente adquiridas, que huuiesse sembrado, no podia ampliarse a percebirlos de sus arrendadores, que les pagan la pension, y arrendamiento en dinero, que seria cobrar dos efectos por vno, contra la intencion del concedente, el preuilegio, y lo literal del, por mas amplitud, y generalidad que tenga, porque aunque sea assi, quod propositio indefinita equi ualeat vniuersali, esso procede quando de omnibus eadem ratio existit, ex pluribus allegatis per Barb. *axioma 123. num. 2. & 12.* Surd. *cons. 430. num. 21. & cons. 431. nu. 70.* Gratian. *dissertat. cap. 650. num. 10. tom. 4.*

17 ¶ Cæterùm, para que los Regulares, vi suorum priuilegiorum, tengan essencion de pagar diezmos prediales de los bienes nueuamēte adquiridos, se requieren dos condiciones, nēpè quod prædia sint propria ipsorum Regulariū, & quod excholantur laboribus, aut expensis eorundem, Dom. Couarr. *lib. 1. variarū quæstion. cap. 13. num. 7.* vbi Far. *num. 33,* & in terminis Pellic. *manual. Regul. tom. 2. tractat. 8. capi 7. num. 174.*

18 ¶ Y no puede sufragar al Convento oponer, que el asserto preuilegio es real, para que competa la essencion de diezmos, porque aunque esto fuesse assi (que no carece de dificultad) pues es concedido a los Regulares principalmente, y la realidad no consiste respecto de las mismas tierras, si no de los frutos que de ellas pueden percebirse, que propriamente pertenecen a el arrendador,

dador, y a el Convento solamente la pension en dinero por la renta que se le paga, y por el consiguiente el arrendador, que para si percibe los frutos, es el deudor de ellos, que deue pagarlos, gloss. in *cap. de terris* 16. *de decim.* verbo, *persolvendas*, ibi: *Is enim ad quem spectat fructuum perceptio, fructuum onera subire compellitur*; vbi ad comprobationem plura iura adducuntur; y con esta consideracion todos los Doctores citados vbi supra, especialmente Ascan. Tambur. y Augustin. Barbos. reputan el preuilegio por personal para el efecto de que se trata, aunque los frutos sean prediales; vti statim magis apparuit.

19 ¶ Advirtiendo (segun reglas de derecho) que aunque el preuilegio fuera respectiuo a los mismos predios, y por ello tuuieran anexa la essencion, quæ quidem ius est, & quid incorporeum, de que por el arrendamiento se halla diuiso, y apartado el vso, qua ratione, diuisa quoque censetur exemptio illis inhærens, tanquã nebula supra paludem; *l. cum principalis, ff. de regul. iur. cap. accessorium, eodem tit. lib.* 6. mutatione enim personæ mutatur qualitas, & priuilegium adhærens rei ratione personæ, *l. Paulus per Pratorem*, & ibi Bartol. *num.* 3. *de adquirend. haredit. ff. de licitatio, § fin. ff. de public. & vectigal.*

20 ¶ Prædicta igitur fulcitur sententia, porque el Convento por el tiempo del arrendamiento abdica de si el vso del predio, como si no fuera suyo; puesto que lo deue dexar libre el arrendador que lo recibiò, y le pertenecen priuatiuamente los frutos, como si lo huuiera comprado, nam qui habet fructus prædij, dicitur habere prædium, *l. si alij fundum, ff. de vsufruct.* quorũ dominium soluta pensione, vel habita fide transit in conductorem, vti ex Valasc. Molin. Par-
lador,

lador. & Narbon. asserit Hermosill. *in l. 28. gloss. 1. num. 46. tit. 5. partit. 5.*

21 ¶ Y assi deue el diezmo, tanquam de lucro suæ personæ, razon que advirtiò Barb. *de Parrochi, 3. part. cap. 28. §. 1. num. 39.* porque como son frutos industriales, qui ex hominis opera proueniunt, de tal manera se hazen proprios del labrador, quam si per ipsum iam essent percepti, vt tradit Iason *cons. 231. col. fin. lib. 2.* y por esta causa los frutos de esta calidad, desde el punto que se siembran, se tienen por alçados, y cogidos para el efecto dicho, & sic censetur percepti tempore quo curantur, vt ex Hern. & Socin. refert Escobar *de raticcin. comp. 20. num. 16. & 21.* vti constat ex *cap. Pastoralis 28. de decim.* vbi fructus efficiuntur eorum, qui faciunt ipsas expensas. Y bien assi como el Convento, aunque no fuera essento, no deuiera pagar diezmo, auiendo arrendado a dinero, vt in terminis tradit Monet. *de decim. cap. 6. num. 40.* vers. *Aut dominus locauit.* Assi tambien no podrà eximir al verdadero deudor, que goza las tierras por arrendamiento.

22 ¶ Y consequentemente los arrendadores deuen pagar los diezmos, porque son los que para si los adquieren, y a quien Dios nuestro Señor hizo merced de darlos, en cuyo reconocimiento, por el vniuersal dominio que a su Diuina Magestad pertenece en todas las cosas, se le deuen pagar por el que goza los frutos, *cap. cum non sit, cap. tua el segundo, de decim.* eleganter Dom. Salgad. *de Reg. protection. part. 3. cap. 2. num. 63. & seqq.*

23 ¶ Sed vt nullus remaneat scrupulus responderemos a vnas doctrinas que (primo aspectu) parece hazē obstancia de los P. P. Suarez in *tractat. de Relig. tom. 1. lib. 1. cap. 19. num. 13.* y Pelis. *manual. Regul. tom. 2. tractat. 8. cap. 7.*

sect. 5.

*sect. 5. num. 176.* donde dizen, que los Regulares tienẽ essenciõ no solo para no pagar diezmos de sus fundos prediales, si no para percebirlos, y cobrarlos de sus colonos, y arrendores, y esta proposicion la fundan en *la glos. de la Clement.* 1. verb. *excollendas de decim.*

24 ¶ Primo respondetur, que se ha de entender, quando expressa, y litaralmente està concedido el preuilegio para este efecto, vti asserit Pelic. *vbi supra* ibi: *Eximi tamen vi specialium privilegiorum Regularibus cõcessorum ad talem effectum*, y lo exemplica Suar. *vbi supra* ibi: *Eximimus tales Religiosos, & eorum prædia ab onere solvendi decimas, siue per se, siue per colonos illa colãt*, y no teniẽdo el priuilegio, como no tiene esta extencion, no la puede auer para el efecto de que se trata, pues auiendose de interpretar segun lo dispuesto por derecho comun, en èl es claro, que no puede auer lugar esta extencion, es texto expresso para el caso el *cap. licet* 11. *de decim.* ibi: *Propter hoc tamen non est licitum vobis decimas de terris vestris subtrahere, quas alijs traditis excolendas.*

25 ¶ Maximè, porque estos priuilegios, ex natura sua striti iuris sunt, y mas por el graue perjuyzio de tercero, que contienen, pues solo pretende priuar del derecho, y possesion que tiene para percebir los diezmos, *cap. cum olim de consuetud. l. 30. tit. 18. part. 3. l. 16. tit. 10. lib. 5. Recop. l. 2. & 3. tit. 14. lib. 4. Recop.*

26 ¶ Especialmente encaminandose el priuilegio a mayor essencion, y no a reduzirse al derecho comun, vt tradit Abba. *in cap. veniens num. 12. de præscript.* Rom. *cons.* 118. Gramm. *decis. 106. nu. 2. & 3.* ca ratione inquit *Quia constitutio quantumcumque correctoria, per quam res ad ius commune redducitur fauorabilis iudicari debet, ex glos. in cap. statutum* vers. *Numerandum*

*randum de Preb. in 6*. Et sic vice versa: si iuri cõmuni odiosum sit priuilegium, magis graviter restringitur.

27 ¶ Y porque la essencion para vn caso, no puede tener extencion para otro diferente, como expressamente consta del *cap. cum capela 16. de priuileg.* y lo reconoce Pelis. *vbi supra nu. 180.* porque para otro efecto es necessario exhibir el priuilegio (que no se presume) indiuidual, y expresso para el efecto que se pretende, *ex cap. a nobis 24. de decim.* ibi: *Nisi ab eis ostendatur, quare ab huiusmodi sint immunes.*

28 ¶ Secundo respondetur; q̃ *la glos. in dict. Clem. 1. de decim.* en que se fundan Pelis. y Suar. no habla en este caso, sino en otro muy distinto del, en colono parciario, que vulgarmente llamamos aparcero, que lleua parte de los frutos, y otra los Religiosos en la especie que se percibe, vt *supra num. 71.* ex Ancharr. *probatum existit.*

29 ¶ Glos. enim loquitur de Religiosis qui tradunt terras suas alijs ad colendum, vbi tractatur an coloni teneantur solvere de ipsorum portione, y distingue, an priuilegium eximat personas autores, y aun en esto dize Ancharr. huuo en Bolonia graue disputa, y se resoluiò, que diuia pagar el aparcero de la parte que le tocasse, quia priuilegium non possessioni, sed ordini, loco, & personis intelligitur consensum adeò ad alios nõ extenditur, *l. maritus, ff. solut matrim. cap. non autem, cap. petisti 7. quæst. 1.*

30 ¶ De manera, que cada aparcero pague de la parte que le toca, y si alguno es essento no lo harà; pero de la essenciõ no participarà el otro, Laim. *lib. 4. tract. 6. cap. 2. num. 6.* menos si el priuilegio extiende la essenciõ a los colonos parciarios en los frutos, ò que en la misma especie de ellos se constituyan pagar al Convento, que

que es a lo mas que pudieron alargarse, Peirin. y los que alega, *in tract. de subalt. pralat. tom. 2. const. 2. §. 30. num. 132.* corriendo todos con la dicha *glos.* la qual tiene la inteligencia ponderada *sup num. 24.*

31 ¶ Y entre los citados por Peyrinis es Enriq. *lib. 7. de indulg. cap. 27. num. 8. in comm. litera L.* donde afirma, que en muchos Tribunales Eclesiasticos de España siempre se ha pronunciado en favor de las Riligiones, quando despues afirma lo contrario Remig. *en la practica de Curas, cap. 5. §. nu. 20.* ibi: *Si bien en el exterior, y contencioso, los condenan, y obligan á pagar, y es muy justo, porque de lo contrario vendria á padecer la Iglesia mucho perjuyzio, y menoscabo en sus rentas, como seria en nuestro caso, vt infra. num. 46. refertur.*

32 ¶ Con que no milita en nuestro caso, donde procede diferente razon, esto es darse en arrendamiento; cuya pension en dineros e subroga en lugar de los frutos que auia de percebir el Conveto, y assi el que los goza, y sembrò para si, deuerà pagar el diezmo de ellos, separatorum enim, separata est ratio, Ancharr. *sup. vers. sed contrarium est verum*, y este solamente podrá ser conuenido, no el señor de las tierras, *cap. cum homines. §. fructus de decim.* Abb. *in cap. tua nobis, num. 14. eodem* Ancharr. *vbi sup. vers. 3. nota*, vbi quod ad mixtum non sortitur naturam eius, cui miscetur argumento, *cap. cum in diuersis de consecrat. Eccles. vel Alt.* quia in mixtione tali fit fraus legi, *l. athleta. §. ait Prætor. ff. de his qui notant infam.*

33 ¶ Y Suarez, y Pelif. como partes interessadas, y Teologos, que no examinā los principios, y fundamentos originales del derecho Canonico, tuuieron la glosa por bastante, militando en diferente caso (como se ha dicho) contra

la

la inteligencia, y comun resolucion de toda la escuela Canonica, que afirma, que estos arrendadores a dinero deuen pagar diezmos de los frutos que percibieren, sin poderse valer de la essencion que tuuieren los Regulares, cuyos fueren los fundos que huuieren arrendado, *vt supra probatum num. 7 cum seqq.*

34 ¶ Y por esta resolucion se deue juzgar: pues si en las materias tocantes al fuero de conciencia, se deua preferir el voto de los Theologos al de los Canonistas, assi tambien en lo cõtencioso para la decision de las causas se deue preferir el de los Canonistas al de los Teologos, como professores de la facultad, a la qual peculiarmente pertenece, ex pluribus adductis per Escob. *in tract. de vtroq. for. artic. 5. cas. 2. num. 156. & 158.*

35 ¶ Tertiò denique respondetur: que no cõteniẽdo el priuilegio literalmẽte el caso de que se trata, eo ipso se deue entender, que no quiso el Papa concederlo, *pues si tuuiera su Apostolica voluntad para ello, facilmente lo expressara*, vt in materia probatur, *ex cap. ad Audientiam 12. de decim.* ibi: *Mandamus, quatenus non permittatis hoc fieri, nam si intelligeremus tantummodo de noualibus, vbi ponimus de laboribus, de noualibus poneremus, cap. inter corporalia de translat. Episcop.* ibi: *Si circa translationem idẽ fieri voluisset, quod decisione dixerat, & de translatione potuerat exprimere*, y esto procede de tal manera, que la expressión de lo contenido en el priuilegio obra exclusion de lo que no lo fuere, *l. cum Prator, ff. de iudic.* vbi Petrus Barb. Dom. Molin. *de primogenijs, lib. 3. cap. 5. n. 35.*

36 ¶ Et sic, queda euidenciado, que las doctrinas de Suar. y Pelis. proceden en caso de aparceros, ò comuneros, de que habla la glosa en que se fundan, y assi se reconoce de la diccion, verbo,

verbo, *excolendas*, que es, *dolar, plantar, ò sembrar*, y en esso se requiere la inspeccion precisa del preuilegio, y ver si haze la distincion que en la glosa se requiere.

37 ¶ Cum aliàs ipsi Religiosi decimas solvere debeant, nisi speciali priuilegio sint muniti, *cap. 2. §. cæterum de decim. lib. 6.* & est communis DD. sententia, immò, que no es suficiente tengan priuilegio para eximirse de pagar diezmos, porque solo deuerà entenderse en los casos en el expressados, sin que pueda ampliar a otros, *cap. 2. in princip. & §. 1. de decim. lib. 6.* y lo pondera Iuan Gutierr. *lib. 2. Canonic. cap. 21. num. 120.* Barbos. *de Parroch. tertia part. cap. 28. §. 3. num. 14. & seqq. & de potest. Episcop. alleg. 106. num. 18. & 19.*

38 ¶ Ea ratione nimirum, cum substrahat ius alteri debitum, vt cum multis Franc. *Pastor. intern. 3. part. vot. 2. num. 24.* porque se considera exorbitante cõtra el derecho comũ, y disposicion conciliar, y no se puede entender su tenor, nisi proprijssimê prout verba sonant, *cap. 1. & 2. de preuileg. lib. 6.* Barbos. *supra allegat. 33. num. 24.* Peña *decis. 997. nu. 4.* Franc. *vbi supra num. 25.* speciali facta mentione, *vt in dec. Hisp. decim.* dezimo sexto de Março de quarenta y seys, relatam per Franc. *Pasto. intern. in apendic. num. 6.* decisum fuit *fol. 447.*

39 ¶ Y es tan inexcusable tener, y exibir preuilegio expresso a la misma Religion de señor san Agustin concedido, que aunque otra lo tuuiera, no gozaria de la participacion, porq̃ en ellas se entienden las cosas que facilmente se conceden, no empero las que cõ dificultad, por el perjuyzio que pueden causar al tercero interessado, Barbos. *de iur. Eccles. lib. 3. cap. 27. nu. 40. & de Parroch. 3. part. cap. 28. §. 3. nu. 41.* Tamb. *de iure Abbat. tom. 1. disp. 15. quæst. 18.*

 *num. 34.*

*nu. 34. & seqq.* & fuit decisum per plures Rotę dec. quas refer Franc. *Pastor intern. in apendic. saltem Toletana decimarum de 28. de Enero de 1630. vbi num. 10* inquit, ibi: *Sub dictà generica communicatione non venit exemptio decimarum, quæ tanquam præiudicialis tertio, non nisi cum magna difficultate conceditur.* Et nu. 11. *Quod preuilegium exemptionum à solutione decimarum fuit reuocatum, & ad terminos Sacri Concilij Tridentini redactum per Greg. 13.* con que no tendrà mas observancia de aquello que fuere regulado a lo dispuesto en el Sãto Concilio Tridentino, por estar lo demas derogado por la Bula de Gregorio 13.

40 ¶ Denique, aunque el priuilegio que pretende el Convento fuera con expressa, y literal essempcion de los diezmos prediales que causassen sus arrendadores, y que los percibiesse y cobrasse de ellos, toda vià no podria subsistir en perjuyzio de los Beneficiados interessados, que para su congrua tienen su situado en los dichos diezmos, *vti infra num. 46. refertur*, y muchas vezes no han sido bastãtes los diezmos, y se ha hallado obligada la hazienda del Duque à comprar granos para cumplir la paga de los situados, que por derecho Diuino, y natural son primero, y no podria el priuilegio obrar efecto en contrario, vti plura iura, & DD. alegando fusè, & eleganter tradit Barb. *de Parroch. part. 3. cap. 28. §. 3. num. 12. cum seqq. & 44.* vbi rationes satis concludentes assignat, & quia nõ est discooperiendum vnum altere, vt alterum cooperiatur, vt in materia cum alijs tradit Gutier. *pract. quæst. lib. 1. quæst. 17. num. 13.*

14 EN quanto a el articulo de la manutencion, llanamẽte pertenece al Duque, sin embargo de la essempciõ que pretenden los Regulares, y autos de hecho, ne dicant ex abrupto, proueydos por el conservador, sin tener la causa estado, antes noticia de la Real prouision acordada, durante que el Convento en contraditorio juyzio, ante juez competente, en la forma del derecho, muestren, y justifiquen el priuilegio que alegan, y assi lo declarò la Sagrada Congregaciõ, vti refert Barbol. *in dict. tract. de Parroch. 3. part. cap. 28. §. 3. nu. 42.* ibi: *Et notandum etiam quarto, quod Parrochus manutenendus est in possessione exigendi decimas ratione prædiorũ acquisitorũ per Regulares, donec doceant de sufficienti priuilegio*, y es decision de Octob. 185. per totam, vbi num. 9. asserit. *Quod exceptio priuilegij exemptiui admitti posset, quando priuilegium esset adeò clarum, & indubitatum, vt nullus super esset hæsitandi locus*, vbi plures authoritates, & dec. congerit, por que los predios passaron con esta carga a el Monasterio, vt concludit Barb. *vbi supra num. 43. & in vot. 41. per totum, num. 2. & nos supra nu. 2. & seqq.*

42 ¶ A lo qual no haràn obstancia tres replicas que se pueden oponer por parte de el Convento. La primera, que como quiera que estas dos partes de diezmos estàn cõcedidas a el Duque por priuilegio Apostolico, en feudo perpetuo, y se hallan secularizadas, para q̃ no milite en ellas la razõ de espiritualidad, que en los diezmos que perciben los Prelados Eclesiasticos.

43 ¶ Respondese, que esta parte de diezmos que percibe la Casa, Estado, y Mayorazgo del Duque, por el preuilegio Apostolico conce-

concedido, toda via essencialmente conserva la espiritualidad, y està subrogado el lugar del Prelado Eclesiastico, y assi los parifica el Santo Concilio de Trento *Sess. 25. de reformat. cap. 12.* vti patet ex illis verbis, ibi: *Vel personis quibus legitimè debentur*, quæ quidem clausula ad laicos refertur, vti asserunt Bellarmin. *dict. (onc. verb. vel personis*, porque mediāte el priuilegio se hazen capazes los legos; vbi allegat Veral. *decis. 141. & seqq. part. 1.* y lo mismo de que el Concilio habla de los legos, afirma Girond. *in tract. de priuileg. cap. 1. num. 252. & seqq.*

44 ¶ En que procede la regla, quod subrogatus sapit naturam subrogantis, *ex l. si cum. §. qui iniuriarum. ff. si quis cautionib.* & est vulgaris, porque aunque sea assi, que en los legos deficiat illud speciale, quod in Ecclesiasticis consideratur, toda via, aunque el Pontifice cōcediò estas dezimas en feudo perpetuo a persona lega, & non censeatur concessisse ius spirituale percipiendi eas, sed tantum facultatem suo nomine percipiendi, vt tradit Sess. *deis. 162. nu. 20. & 21. tom. 2.* Castill. *de tert. cap. 10. nu. 7.* Peñ. *dict. decis. 560. num. 4. vsque ad 9.* propter directum dominium, quod penès Ecclesiam remanet, tamen propter conexionem, quā illud dicitur habere, cum vtile res adhùc dicitur Ecclesiæ, vt advertit Barbol. *in l. Titia, num. 44. ff. de soluto matrimon.* & etiam quia oritur, & depende tà iure spirituali, & Ecclesiastico, vt notabit Barb. *de Parroch. 3. part. cap. 28. §. 4. nu. 2. vers. Item causa.*

45 ¶ Quod etiam confirmatur, porque este priuilegio concedido a la casa de Ossuna, no lo fue ex mera indulgētia, aut liberalitate, sed ex gratificatione, & meritis propter ipsius ascendentium dominorum per clara gesta contra Maurorum opressionem, & Barbarorum

per-

perfidiem impendentium, como expressamente se declara en la Bula Apostolica, ibi: *Qui ante quam Regnum Granatẽ expugnaretur, & inditionem Christianorũ redigeretur cõtra ipsius Regni Mauros infideles, quibus opida, & loca prædicta propinqua erant, bella gerebãt, ac eos expugnabant, & ante murale Christianorum erant*, que fue la misma causa para la concesion Apostolica de los diezmos a los señores Reyes de España, *cap. cum longe 63. distint.* nempê propter recuperationem terrarum ex Mauris, & Sarracenis, vti erudite tradunt Serafin. *decis. 1293.* Leon *decis. 3. nu. 5.* Bullug. *in specul. Principum Rubrica 14. de amortisat. §. veniamus, nu. 25.* Auendañ. *de exeq. mandat. 1. part. cap. 1. num. 7.*

46 ¶ Vlterius comprobatur, atendiẽ diendo a las cargas, y situados Eclesiasticos que el Duque paga de los diezmos de Ossuna (a parte de los demas que contribuye a las Iglesias, y Beneficiados del Estado) que son los siguientes.

| | Pan | Marauedises. |
|---|---|---|
| A la Santa Iglesia de Seuilla mil y ochocientas fanegas. | 1U800. fs. | U |
| A la Santa Iglesia Colegial de Ossuna, mil ochocientas y sesenta y cinco fanegas. Y siete mil y ciẽ rs. | 1U865. fs | 7U100. rs. |
| A los Curas de la dicha Santa Iglesia ochenta y ocho fanegas y nouecientos y diez y nueue reales y veynte y dos mrs. | U088. fs. | U919. 22. |



Al

| | | |
|---|---|---|
| A el Sacriſtan mayor de dicha Santa Igleſia dozientos y veyte y quatro reales, y vente yquatroma rauedis. | U | U224.rs. 24 |
| Al Organiſta veynte y quatro fanegas de trigo, yquinientos y no uenta y cinco rea les y diez y ſiete marauedis. | U024.fs. | U595. 17 |
| Al Capellã ma yor, y Capellanes de la Santa Capilla de el Sepulcro ciento y treynta y dos fanegas, y tres mil dozientos y treynta y quatro reales y ocho marauedis. | U132.fs. | 3U234. 8. |
| Al Convento del Calvario de Recoletos ciento y ſeſenta fanegas y mil y ochocientos y veynte y tres reales y medio. | U160.fs. | 1U823. 17. |
| A la IgleſiaCõ legial deVelmon te nouecientos y quarenta y vn rea les y doze mara uedis. | U | U941. 12 |

Al ColegioSe-

minario de Corpus Christi doziẽtas y diez y seys fanegas. Ɒ216.fs. Ɒ

A el Subsidio treynta y seys mil reales. ƉƉ 36Ɒ

Montan los situados Eclesiasticos en pan, quatro mil doziẽtas y ochẽta y cinco fanegas. Y en marauedis cincuẽta mil ochociẽtos y quarenta y nueue reales y diez y siete marauedis.

| Pan. | Marauedises |
| --- | --- |
| 4Ɒ285.fs. | 50Ɒ849.rs.17. |

47 ¶ Et sic deuen estos diezmos a el Duque, por la causa ponderada, & etiam ratione officij administrãdi spiritualia, solvendo partes asignatas prædictis Ecclesiasticis, Barb. *in l. Titia, num. 46. ff. de solut. matrim.* Sess. *vbi supra*, Grat. *tom. 2. cap. 238. num. 22. & 23* que es lo mismo que no tener absoluto derecho, y facultad en estos diezmos, cum in re possessa plures habeant interesse, vti cõstat *ex l. 1. §. si alter, ff. quor. legator.* vbi res non absolute possessa dicitur tam ad possidentem, quam ad alios, qui successuri sunt, vel ius aliquod in illa habituri pertinere, y assi por la carga de los situados Eclesiasticos permanece la espiritualidad, quamvis laicus prædicto titulo capax efficiatur, *ex dict. decreto Concilij*, ex Velarm. & Girond. *vbi supra.*

48 ¶ La segunda replica, que podrà oponer el Convento serà, que en la sumaria informa-

formacion que hizo sin citacion de parte, antē el primero conservador, pretendiò prouar auer cobrado diezmos de los arrendadores de sus tierras, con que dizē hallarse en esta quasi possession, para que se les conceda la manutenciō, y se deniegue al Duq ue.

49 ¶ Cui igitur difficultate facilimo negotio responderi potest. Lo primero, porque esta informacion sumaria, sin citacion de el Duque, y demas partes interessadas, ni puede parar perjuyzio, ni obrar efecto alguno, como si no se huuiera hecho, vt probat text. *in cap. 1. de testibus*, plura adducit Farin. *in tract. de testib. lib. 3. quæst. 72 num. 1. cum seqq.* Y en el num. 32. advierte, que por ser nula esta prouança, no puede aprouechar, ni a la parte producente, vbi plures allegat. Y assi el mesmo convento no puede valerse de ella para la quasi possession que pretende, imò, que con su demanda es preciso la reconozca en la parte del Duque, y auiendose por el auto de la Chancilleria, *vt supr. in princ. tradidimus*, declarado a el juez conservador por incompetente, con notorio defecto de jurisdiciō, se halla la dicha informacion, y autos ineficazes, y nulos, como si no se huuiessen hecho; *paria enim sunt nō esse, vel nullum esse, ac non fieri*, & inutiliter, vel minus legitimè fieri, vti refert Barbos. *in tract. de pensionibus, part. 1. quæst. 8. n. 26.* vbi plura iura, & DD. allegat.

50 ¶ Lo segundo, porque la manutēcion pertenece al Duque, taliter, que no seria impedimento auer el Convento percebido de sus arrendadores los diezmos que pretende, porque toda via se tendria por intruso, para no auer adquirido quasi possessiō, respeto de no auer mostrado titulo suficiente de la calidad que se ha pōderado supra num. 8. & seqq. y declarado por tal en contraditorio juyzio, sustanciado con las partes

tes

tes interessadas, vti expresse probatur *in cap. ad decimas 3. & fin. de rest. spoliat. lib. 6.* que por ser en terminos es necessario referir sus palabras, ibi: *Ad decimas, quas Canonici Sancti Nicolai se asserunt intra Parochiam Ecclesia B. Clerici possedisse aliquandiu, & eis per eundem Clericum spoliatos fuisse: nequaquam debent restitui, nisi euidenter docuerint, quod earum possessionem legitimè assecuti fuissent. Quia eas occupasse iustè verisimilter prasumuntur cum prouenian ex prædijs intra alienam Parrochiã constitutis, sitque manifestum (nisi aliud ostendatur) eas de iure communi ad eamdem Ecclesiam pertinere,* y en vna decision tan clara no es necessario mas ponderacion que sus palabras, tradunt Gutierr. *in pract. qq. lib. 1. quast. 17. nu. 5.* Suar. *de Relig. lib. 1. cp. 21. num. 4.* Monet. *de decim. cap. 7. nu. 24.* ic etiam est communis DD. sententia, & sæpissmè declarauit Rota *in recent. part. 1. dec. 371. num. 4.* Nouar. *in Zer. regul. verbo, decima nu. 8.* Poss. *in tract. de manuten. obseru. 56. num. 5. & 26.*

51 ¶ Y es decision nouissima de 15. de Febrero de 1647. en negocio que siguiò la Santa Iglesia de Seuilla y el Convento de san Pablo el Real de ella, digna de ver, refierela Frãces *Pastor. intern. in apndic. fol. 449.* vbi ita inquit, num 5. vers. *Quia*, ibi: *Quia inspectio priuilegiorum an scilicet comprehendant etiam bona, de quibus agitur, tunc, concernit petitorium, ac ad illud talis inspectio remittitur, donec liquidè constet, quod priuilegia comprehendant bona controuersa.*

52 ¶ La razon es, porque como el Duque tiene fundada su intencion en el priuilegio Apostolico, y en virtud del la subrogacion que dexamos fundada sup. num. 43. Imò, que es bastante su antigua posesion, que no necessita



de

de titulo, porq̃ presupone auer sido justificada, vti constat *ex dec. Hispalens. decimarum 16. Martij 1646.* quam refert Franc. *Pastor in tern. in appendic. num 3. fol. 445.* ibi: *Sed etiã in pacifica possessione dictas decimas exigendi de bonis patrimonialibus dicti Equitis de Baraona continuata vsque ad diem motæ litis, vt probant testes ponderati in decisionibus huius causæ super manutentione emanatis, quæ cum sit antiqua, titulum illiusque iustificationem præsupponit, adeò vt nulla alia iustificatione indigeat*, y los diezmos prediales se deuen a la Iglesia en cuyo territorio estàn los predios, *cap. significauit de Parroch. cap. quoniam, cap. Apostolica. cap. cum sint homines de decim. l. 8. tit. 20. part. 1. l. 2. tit. 5. lib. 1 Recop.*

53 ¶ Inde es, que assi como resiste el derecho a la pretension del Convento, assi tãbien assiste al legitimo possedor, que tiene fundada su intencion en su preuilegio, y la possession inconcusa, è inmemorial con la notoriedad de su preuilegio, cũ in ia parte, quam cum Hispalensi Ecclesia habet, decimator vniuersalis in toto territorio, vti iuribus allegatis notat Fontancl. *de pact. nup. clau. 4. glos. 19. part. 1. nu. 68.* con que no podia competir el afferto priuilegio (aunque lo huuiera) sin que en juyzio contraditorio se declare pr bastante contra el ordinario, y vniuersal decho de dezmar que tienen el Duque, y la Sam Iglesia de Seuilla.

54 ¶ Ac cõsequenter, el Convento no puede pretender mnutencion ex sola pretẽsa possessione, porq̃ ca (no concedido) la tuuiera, daria materia dumtaxat para el petitorio, y principal juyzio ordinrio, vt ex decisio relata per Postium *supra deci 187. num. 8. & 9.* optimam etiam tradit Otto. *decis. 185. num. 7. 8. & 9.* ibi: *Quia exceptio priuilegij exemptiui reijcitur ad petitorium, tam manutentio depen-*

*det*

*det à possessione, non autem à priuilegijs*, & ita fuit decisum *in vna Hispal. decimarum 15. Februarij 1647.* relat. per Franc. *Pastor. intern. num. 5. fol. 451.* ibi: *An scilicet comprehendant etiam bona de quibus agitur, nec vè concernit petitorium, ac ad illud talis inspectio remittitur donec liquidè constet, quod priuilegia comprehendant, bona controuersa*, y en dezimas causadas de bienes que antes las pagauan, y despues fueron supervenientes, y adquiridos por el Convento, y queda infalible por el Brebe de Inocencio X. discernido con acuerdo de la Sagrada Cõgregacion en 21. de Febrero del año de 1646. *vt supra num. 9* retulimus.

55 ¶ Lo tercero, porque la especie de la prouança, demas de no ser regular, y concluyente, por no ser como se requeria, antes con desigualdad, y variedad, vti ex ipsa ad occulum patet, no contiene la substancia, y calidad precisa, para que pudiesse obrar efecto, aunque no padeciesse los defectos que (supra proximè) quedã ponderados, porque no afirman la negatiua, videlicet, que ellos percebian estos diezmos de sus arrendadores, y no el Duque, y la Santa Iglesia, porque estas partes no lo podian percebir, ni se les deuia, si no al Convento, y sus Religiosos, assi es decision en terminos de Ottob. *185 num. 2.* donde alega a Bartul. y otras muchas antiguas, y modernas, & nouissimè aliam ad literam nempe *Tolet. decimarum vigesimo octauo Ianuarij 1650.* refert Franc. *Pastor. intern. in apẽdic. fol. 452.* vbi refert *dec. Hispalens. decimarum 15. Februarij 1647. num. 7.* ibi: *Addendum est etiam: quod testes pro fratribus examinati no coartant negatiuam; scilicet, quod illi non solverint, nec solvere potuerint, quin ipsi si sciuissent, prout deponere per necesse deberent, nam quamvis ipsi deponant de aliquo tempore mini*

*me fuisse solutum potuit tamen alio tempore solvi.*

56 ¶ Quod enim taliter procedit: q̃ la prouança no es bastante con dezir, nõ han percebido estos diezmos el Duque, y la Santa Iglesia, si no que pretendiendo cobrarlos, se le han denegado, y lo han dexado, y passado por ello, vti refert Franc. *vbi supra in apend. fol.* 457. *nu.* 6. ibi: *Vltra quod prædicta exemptio non resultat ex sola probatione non solutionis, sed requiritur, quod etiam probetur petitio creditoris, & denegatio debitoris, cum acquiesentia illius, saltem per decem annos*, donde alega à Posthio *in tract. de manut. observ.* 10. *num.* 100. *& seqq.* y tres decisiones en terminos de 645. 648. y 649. años.

57 ¶ Y no solo no se hallarà en la prouã ça, y autos que se ayan justificado estos requisitos necessarios, pero, ni alegado por la parte del Convento en la forma del derecho, para que la prouança, segun orden judicial, se pudiesse hazer con estas calidades, para que tuuiera fundamento, hoc est, probare scientiam, & pacientiã illorum, quibus decimæ debentur, sin lo qual no pudo el Convento adquirir la quasi possessión, que *l. quoties* 15. *§. servitutum, ff. de servor. l.* 2. *C. eodem*, Ottob. *dict. dec.* 185. *nu.* 3. *&* 4. Frãc. *supra decis. Tolet. decimarũ* 28. *Ianuarij* 1650 *fol.* 457. *dict. num.* 6. ex verbis supra num. 56. relatis Barb. *vot.* 41. *num.* 34. *&* 40. *lib.* 2.

58 ¶ Y aunque pudiera obstar a esta resolucion, si con la prouança concurriera titulo, deuiera ser, vti inquit Ottob. *dict. dec.* 185. *num.* 9. ibi: *Quando privilegium esset adeò clarum, & indubitatum, vt nullus super esset hasitandi locus*, vbi pluresdecisiones congerit Post. *de manut. observat.* 44. *nu.* 19. *& observ.* 45. *nu.* 42. *&* 43. Tondut, *resolut. benefic. cap.* 104. *num.* 7,

*num.7.* Fran c. *in dict a decisione Hispalens. n. 5. fol.*449. ibi: *Et capitulum habeat assistentiam iuris, ac fundatã intentionem respectu suæ quasi possessionis exigendi in his bonis in ea, est manutenendum, donec fratres de eorum prætensis iuribus plenè, ac concludenter docuerint.*

59 ¶ Notorio es, pues, que el Convento no tiene preuilegio, para el efecto de que se trata, y el que pretende, es, por interpretacion de el concedido, para la essempcion de diezmos, y assi, ni se puede considerar titulo, ni por el tener concurso, y assistencia con la asserta quasi possession, vt aduertit *dict. decisio* relata per Franc. *supr. in apendic. fol.* 457 *num.*8. ibi: *Nihilominus in præsenti nullus considerari potest titulus sufficiens, nam aut illum moniales elicere conantur ex priuilegijs Apostolicis exemptiuis concessis fratribus ordinis S. Hieronymi sub cuius Regula dictæ Moniales militant, & cum dicta priuilegia non loquantur de Monialibus, eisdẽ nequaquam suffragari, ex quo priuilegium concessum fratribus non comprehendit moniales, cum in odiosis, qualis est exemptio à decimis, non fiat extensio de persona ad personam, vt Rot. recentior, part. 4. decis. 271. num.6. decisum fuit.*

60 ¶ Con lo qual, y teniendo, como tiene el Duque fundada su intencion en la notoriedad de su preuilegio, no se puede entender (aunque el Convento huuiera cobrado algunas partidas) que auia de apartarse de su possession, sino continuarla, y por ella se ha de regular la manutencion, no empero por la asserta de el Convento, vti resolutum fuit *in dict. dec. Hispalens.* relata per Franc. *vbi supra nu.*9. ibi: *Et dum de anteriori possessione capituli non dubitatur, multominus suffragatur fratribus allegata quasi possessio exemptionis, cum non doceant, quod sciente, & patiente capitulo non solverint.*

 Deni-

61 ¶ Denique, este pleyto no se ha substãciado, y el juyzio se halla ilusorio, porq̃ se ha seguido con el administador, que no es mas de vn Iuez de comission subdelegado, para cobrar las rentas, por lo que toca a la villa de Ossuna, sin poder, ni facultad para defender los negocios, en los quales deue ser citada, y oyda la parte, a quien principalmente toca, y de cuyo perjuyzio se trata, porque aliàs los autos son ineficazes, y nulos, ex pluribus iuribus, & D D. citatis per Rodericum *in tract. de examinar processos, cap. 4. num. 25. & . 26.* porque sin esso no se puede considerar, y reconocer la defensa, que es de derecho Diuino, y natural.

62 ¶ Y assi la primera citacion deuiò ser en la persona del Duque, y quando por su ausencia destos Reynos (en seruicio del Rey nuestro señor, y beneficio de la Republica en el gouierno de los Estados de Milan, y Lombardia, q̃ bastaua para suspension del progresso deste negocio, iuxta erudite adducta per Bonifacium *cõsil. 2. per tot.*) se omitiesse, era precisa en qualquiera de sus agentes, que tiene en esta Corte, en Madrid, en Seuilla, y en Ossuna, teniendo poder para ello, y concediendole termino competente para consultar la defensa, vt *in cap. causam de dolo, & contumatia; l. 12. tit. 2. l. 2. tit. 7. part. 3.* alia iura, & authoritates congerit Fermosin. *in cap. 1. quæst. 3. num. 8. 9. & 21. de causa poss. & prop.*

63 ¶ Con que por todas razones parece, queda verificada nuestra proposicion de que el Convento en modo, ni en substancia, no tiene justicia, y euidenciada la del Duque, para q̃ se conserve el auto desta Real Chancilleria, y se declare, que el asserto segundo Iuez conserva-
dor

dor en conocer, y proceder ha cometido excesso, y fuerça notoria; mandando reponga, y dè por nulo todo lo fecho, y autuado, se inbiba, y remita la causa à juez competente. Et ita iudicandum speramus, Salva in omnibus D. V. C.

*Doct. Don Antonio de Ribera.*